

ФАКТОРИНГ (англ. factoring, от factor – агент, посредник), финансирование под уступку денежного требования, новый институт белорусского гражданского права. До вступления в силу ГК Республики Беларусь 1998 факторинговые отношения регулировались лишь специальным банковским законодательством. В настоящее время основными источниками правового регулирования Ф. являются ГК (гл. 43) и БК (гл. 19). Ф. широко применяется в международной торговой практике, следствием чего стали подписание и ратификация рядом государств Конвенции УНИДРУА о международном Ф. (Оттава, 1988). Республика Беларусь в данной Конвенции не участвует.

По договору Ф. одна сторона (фактор) обязуется второй стороне (кредитору) вступить в денежное обязательство между кредитором и должником на стороне кредитора путём выплаты кредитору суммы денежного обязательства должника с дисконтом (разница между суммой денежного обязательства должника и суммой, выплачиваемой фактором кредитору) с переходом прав кредитора на фактора (открытый Ф.) либо без такого перехода (скрытый Ф.) (п. 1 ст. 772 ГК). Договор Ф. является консенсуальным, возмездным, двусторонним.

Договоры Ф. классифицируются по различным основаниям. По признаку уведомления должника о заключении договора они делятся на: открытые, когда должник уведомлён кредитором о заключении договора, по которому права кредитора переходят к фактору; скрытые, когда должник не уведомлён кредитором о заключении договора, по которому права кредитора не переходят к фактору. В зависимости от состава сторон договоры Ф. могут быть: внутренние, если сторонами договора являются резиденты Республики Беларусь; международные, если одна из сторон является нерезидентом Республики Беларусь.

По условиям платежа выделяются договоры Ф.: без права регресса, когда фактор финансирует кредитора без права последующего возврата неоплаченных денежных требований кредитору, при этом фактор несёт риск неоплаты должником таких требований; с правом регресса, когда фактор имеет право вернуть кредитору денежные требования, не оплаченные должником в течение определённого срока, если кредитор принял на себя поручительство за должника перед фактором и несёт риск неоплаты денежных требований.

Определённые особенности имеет финансирование под уступку денежного требования в вексельном обязательстве. Они связаны с правилами передачи прав по векселю и абстрактным характером вексельного обязательства. Требование в таком обязательстве уступается фактору путём *индоссамент* на векселе. В мировой практике операции, когда права по векселю передаются без права обратного требования к векселедержателю, называются *форфейтингом*.

Ф. – сложное правовое явление, объединяющее в себе отношения кредита, уступки требования, поручения, поэтому следует отличать договор Ф. (как правоотношение) от сходных с ним обязательств.

Внешнее сходство договора Ф. с кредитным обязательством проявляется при скрытом Ф., когда права кредитора не переходят к фактору. В обоих случаях имеет место финансирование на возвратной основе. Но Ф. требует наличия денежного обязательства между кредитором и должником, в которое вступает фактор, а кредитный договор заключается независимо от такого обязательства. Денежные средства в кредитном обязательстве в отличие от Ф. имеют строго целевое назначение. Удовлетворение требований фактора происходит за счёт средств, полученных им от третьего лица (должника), а в кредитном обязательстве требования удовлетворяются обычно самим заёмщиком. Фактор получает доход в виде дисконта, а кредитор – в виде процентов за пользование кредитом.

Отличие общегражданской *цессии* от открытого Ф. заключается в следующем. Финансирование при Ф. осуществляется под уступку денежного требования, тогда как *цессия* предполагает перемену лиц не только в денежном обязательстве. Договор Ф. в

отличие от *цессии* всегда является возмездным. В качестве фактора выступают банки или иные кредитные организации, а новыми кредиторами (цедентами) при *цессии* могут быть и другие субъекты гражданских прав. Уступка требования при Ф. действительна, даже если между кредитором и должником существует соглашение о её запрете либо ограничении (ст. 159 БК), в то время как право на общегражданскую *цессию* может быть обусловлено согласием должника (п. 2 ст. 353 ГК).

При скрытом Ф. право денежного требования к должнику остаётся у кредитора, а фактор выступает в качестве его поверенного в отношениях с должником. При исполнении договора поручения поверенный действует в интересах доверителя и обязан передавать ему всё полученное по совершённым для него сделкам, фактор же действует, прежде всего, в своих интересах и за счёт полученного при исполнении поручения удовлетворяет своё требование к кредитору (доверителю). Договор скрытого Ф. в отличие от договора поручения не может быть прекращён вследствие отмены поручения кредитором (доверителем), отказа фактора (поверенного), смерти кредитора (доверителя), объявления его умершим, признания недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим.

Договор Ф. должен быть заключён в письменной форме (ст. 162, 404 ГК). Сторонами договора Ф. являются фактор, осуществляющий финансирование, и кредитор, уступающий своё денежное требование. Финансирование под уступку денежного требования относится к активным банковским операциям, поэтому факторы (банки или иные кредитные организации) осуществляют свою деятельность на основании соответствующей лицензии (ст. 13 – 15 БК). Помимо сторон к обязательным субъектам факторинговых отношений относится должник – обязанная сторона в обязательстве, в которое вступает фактор на стороне кредитора, поэтому факторинговые отношения можно разделить на 2 группы: внутренние – договорные отношения между фактором и кредитором, и внешние – отношения между фактором и должником.

С.П. Протасовицкий